



Tvisteløsningsnemnda

Vedtaksdato
16.02.2024

Vår referanse
2023/212

Saksbehandler
Nina N. Hermansen

SAK NR 10/24 I TVISTELØSNINGSNEMNDA

Sakens tema

Tvist om deltidsansattes rett til stilling tilsvarende faktisk arbeidstid etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a

Arbeidstaker

A

Arbeidsgiver

B

Vedtak

A har rett til stillingsutvidelse etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a. A har rett til en stilling på 48,6 prosent.

Nemndas sammensetning

Steffen Rogstad, nestleder

Jan Eikeland, Akademikerne, fast medlem arbeidstakersiden

Andreas Dag Nilsen, KS, fast medlem arbeidsgiversiden

Sakens bakgrunn

A er fast ansatt i 20 prosent stilling med stillingstittel housekeeping/room cleaning hos B.

As arbeidsoppgaver er å utføre romrenhold, men hun har også utført renhold av fellesarealer dersom hun har hatt ledig kapasitet på sine vakter.

Den 29. september 2023 krevde A stillingsutvidelse på grunnlag av utført merarbeid de siste 12 måneder, jf. arbeidsmiljøloven § 14-4 a. Etter hennes beregning tilsvarer dette en stilling på 60 prosent.

Saken ble sendt inn til nemnda før arbeidsgiver kom med skriftlig avslag. Partene har etter dette forsøkt å løse saken uten å lykkes.

Sakens dokumenter

A sendte saken til nemnda ved brev datert 10. oktober 2023.

Begge parter har fått mulighet til å komme med utfyllende merknader.

A har sendt følgende til nemnda:

- brev av 10. oktober 2023
- brev av 22. november 2023

B har sendt følgende til nemnda:

- brev av 15. oktober 2023
- brev av 3. november 2023
- brev av 10. november 2023
- to brev av 5. desember 2023
- brev av 2. januar 2024
- e-post av 8. februar 2024

Arbeidsgivers syn på saken

B hevder at A ikke kan få medhold i sitt krav fordi deler av behovet for As merarbeid har bortfalt. Arbeidsgiver anfører at beregningen av kravet er feil, og at A har rett til en stillingsprosent på rundt 48 prosent. For øvrig er arbeidsgiver enig i at merarbeidet er utført jevnlig og uenigheten mellom partene er hvilken stillingsstørrelse A har rett til.

Behovet for merarbeid har falt bort

As søndagsarbeid har bestått av å rengjøre rom i [...], som er utleid til bruk for ansatte ved [Virksomhet]. Dette arbeidet er ifølge arbeidsgiver nylig bortfalt, som følge av at [Virksomhet] i september 2023 ga beskjed om at bedriften ikke ønsker romrenhold på søndager frem til sommeren 2024. Dette utgjør 147,5 timer i beregningsperioden.

Arbeidstakers beregning av kravet er feil

Arbeidsgiver anfører at arbeidstakers beregning av kravet om 60 prosent stilling er feil, og at hun samlet sett har rett til å få utvidet stillingen til omtrent 48 prosent. Arbeidsgiver viser til at A har lagt til grunn at en måned er på kun 4 uker, og ikke 4,33 som er alminnelig

beregningsmåte. Ifølge timeoversikten har A hatt en arbeidstid på til sammen 1014 timer i beregningsperioden. I snitt er dette et månedlig timetall på ca. 92 timer, noe som kun utgjør en stillingsprosent på ca. 56,6 prosent. En ren snittberegning gir ifølge arbeidsgiver heller ikke et riktig bilde av behovet. Dette er fordi hotellet er utsatt for svingninger i arbeidsmengde, blant annet på grunn av sesongsvingninger. Ifølge arbeidsgiver gjenspeiles dette også i timeoversikten. A har derved bare arbeidet 60 prosent eller mer i et par måneder i løpet av beregningsperioden. Øvrige måneder har hun ligget betydelig under dette. Dette må hensyntas ved vurderingen av hvilken stillingsprosent A har rett til.

Arbeidstakers syn på saken

A hevder at hun har rett til å få utvidet stillingen til 60 prosent, fordi hun jevnlig har utført merarbeid i beregningsperioden. Når det gjelder arbeidsgivers anførsel om at behovet er bortfalt, så mener arbeidstaker at selv med svingninger i arbeidsmengden ved hotellet, vil det være et kontinuerlig behov for å opprettholde en tilstrekkelig grunnbemanning ved virksomheten.

Lovgrunnlag og hva partene er uenige om

Etter arbeidsmiljøloven § 17-2 har Tvisteløsningsnemnda myndighet til å avgjøre tvister etter arbeidsmiljøloven § 14-4 a:

Deltidsansatte som de siste 12 måneder jevnlig har arbeidet utover avtalt arbeidstid, har rett til stilling tilsvarende faktisk arbeidstid i denne perioden, med mindre arbeidsgiver kan dokumentere at behovet for merarbeidet ikke lenger foreligger. Tolvmånedersperioden skal beregnes med utgangspunkt i det tidspunkt arbeidstaker fremmet sitt krav.

I denne saken er partene uenige om beregningen av ny stillingsstørrelse og om deler av behovet for As merarbeid har bortfalt, herunder arbeid utført på søndager.

Nemndas begrunnelse

Nemnda har enstemmig kommet til at arbeidstaker har rett til utvidelse av stillingen, men at deler av behovet for merarbeid har bortfalt.

Nemnda har gjort disse vurderingene:

Tolvmånedersperioden

Etter bestemmelsens ordlyd og fast praksis i nemnda, er siste dag i tolvånedersperioden dagen før arbeidstaker fremmet kravet. A fremmet kravet 29. september 2023. Den relevante perioden (beregningsperioden) i denne saken er dermed fra og med 29. september 2022 til og med 28. september 2023.

Har B dokumentert at behovet for deler av A sitt merarbeid har falt bort?

Nemnda har kommet til at B har dokumentert at behovet for deler av A sitt merarbeid har falt bort.

Arbeidsgiver må dokumentere at virksomheten ikke har behov for merarbeidet i tiden framover. Dette følger av lovens ordlyd og forarbeidene.

Planer om endringer i bemanningen må være konkrete og aktuelle å gjennomføre. Endringene må også redusere behovet for merarbeid i den avdelingen eller enheten der det er utført. Dette følger av forarbeidene og nemndas praksis.

B har lagt frem en e-post som viser at en sentral kunde fra og med 4. september 2023 til sommeren 2024 kun har behov for vask og skift av sengetøy fredager og lørdager, og at søndagene utgår. Etter nemndas syn har arbeidsgiver med dette sannsynliggjort at behovet for arbeid som er utført på søndager, har falt bort.

Etter en gjennomgang av fremlagte timelister fant nemnda at det var utført 138 timer arbeid på søndager. Nemnda finner det dokumentert at merarbeid på søndager er bortfalt og tar 138 timer ut av beregningsgrunnlaget.

Utregning av ny stillingsprosent

For å komme fram til riktig stillingsutvidelse må nemnda beregne hvor stor stillingsprosent merarbeidet utgjør i forhold til en full stilling. I en full stilling ville A arbeidet 1762,5 timer, når ferien A har rett til på (25 dager) er trukket fra. A har arbeidet 856,5 timer, tilsvarende 48,6 prosent stilling og dette er utvidelsen A har rett til.

Tvisteløsningsnemnda

Steffen Rogstad
Nestleder

16. februar 2024